

# POR

## DON ANTONIO DE Vega y consortes, vezinos de la villa de Fuentes, y ciudad de Ezija.

## CON

## Marcos de Carmona, vezino de la dicha ciudad.

---

Impresso en Granada, En casa de Blas Martinez, mercader de libros. Año de 1635.


N La informacion principal que se à dado a V. md. y a estos señores por don Antonio de Vega, y los demas sus consortes reos en este pleyto, se fundò copiosamente su justicia, con que parece pudiera escusarse qualquier otro trabajo, a no ser por la instancia que las partes hazen, diziendo, que demas de los fundamentos que alli se propusieron, se proponga asimismo el de la cosa juzgada, entendiendo que es vno de los principales en que consiste su defensa: y de que opusierõ ante el juez inferior, no solamente para dexar de responder a la demanda que les puso Marcos de Carmona, en que no se pronunciò auto en fauor de la vna ni otras partes, mas asimismo en fuerça de peremptoria para los meritos de la causa principal. *Fol. 12. y 13.* *Fol. 183. & f. 191.*

2 ¶ Para que constasse de esta excepcion, presentaron vna executoria que ganaron por el año passado de seiscientos y catorze en contradictorio juyzio plenario contra Marcos de Carmona actor en aquel pleyto como en este, en que les pidio los mismos bienes que aora, diziẽdo que se declarasse que le pertenecian, y que no auia podido venderlos Benito Sanchez de Orejuela su padre, como de la relacion que se haze en ella consta, ibi: *E no los auia podido vender, principalmente el dicho tercio de molino y oliuares que auia auido de su padre: pidio a el dicho juez declarasse pertenecer a su parte los dichos bienes, y cada parte dellos, condenando a los dichos posseedores, y a cada vno dellos insolidum, a que luego den y entreguen a su parte los dichos bienes, y lo que cada vno posseia dellos, &c.*

3 ¶ La escritura de que se valio, y con que pretendio verificar su pretension, y que los bienes sobre que se litiga le pertenecian, y juntamẽte la nulidad de la venta, y titulos con que los reos se defendian, fue solamente la de adjudicacion, o entrega de bienes de que aora se vale, diziendo que son vinculados; y por esto se insertò a la letra en la executoria que se despachò a los reos, que està pre sentada

ſentada en el pleyto. De cuya ſentencia de reuiſta conſta que fueron abſueltos de lo miſmo que aora buelue a pedirles Marcos de Carmona.

4 ¶ Auiendoſe pues preſentado eſta eſcritura, y juzgado lo contrario de lo que con ella ſe pretẽdia y procuraua fundar, quedò reprouada, y excluido Marcos de Carmona de la accion que intenta, ex textu in cap. ſub orta, de ſenten. & re iudicata, ibi: *Nimirum ſi præfati Innocentij, præuilegium Alexãdro fuit in iudicio præſentatum, & ipſe tulit ſententiam cõtra illud intelligitur reprobaſſe*, vbi glo. verb. *reprobaſſe*, alia iura hoc ipſum probantia adducit, Ripa in l. qui Romæ, §. duo fratres, nu. 26. ff. de verb. oblig. Stephan. Gratian. diſcept. forenſ. cap. 445. nu. 13. cum ſeqq. tom. 3. Magoni. deciſ. Floren. 3. à nu. 19. vſque ad 31.

5 ¶ Quod æquè procedit, ora conſideremos la rei vindicacion, o accion real que entonces intentò Marcos de Carmona, fundada limitadamẽte en eſta eſcritura, como parece que la fundò, refiriẽdoſe al derecho que auia obtenido ſu padre, por la donacion que aſsignadole parte de eſtos bienes por de ſu legitima auia hecho en el ſu abuelo, vt deprehenditur ex illis verbis: *E no los auia podido vender, principalmente el dicho tercio de molino y oliuares que auia auido de ſu padre*: ora digamos que ſe intentò por palabras generales, aptas a comprehender qualquiera cauſa por donde pudieſſen pertenecer a Marcos de Carmona, quales ſon aquellas de la concluſion de la demanda, ibi: *Pidio a el dicho juez declaraſſe pertenecer a ſu parte los dichos bienes, y cada parte dellos, condenando a los dichos poſſeedores, y a cada vno dellos inſolidum a q̃ luego le den y entreguen a ſu parte los dichos bienes, y lo que cada vno poſſeia dellos*. Licet enim non referantur ad immediatè præcedentia iam ſupra relata, baſtàra la generalidad que cõtienen, para que por ningun camino pueda boluer a intentar lo que intenta: vt expreſſe probant iura in l. ſi mater, §. denique, & §. eandem, l. & an eadem, §. actiones, verſ. *At cum in rem ago*, ff. de exceptione

rei

rei iudi. cap.fin. de causa possessionis & propriet. vbi glos.verbo, iure, cap. Abbate, de re iudicata, lib.6. §. *Secus autem cum egit*, l.15. tit.2. part.3. ibi: *Mas si el demandador fiziesse su demanda generalmente razonando la cosa por suya, non poniendo alguna razon señalada porque ouo el señorio della, si fuere la sentencia dada contra el porque non la pudiesse prouar, non la puede despues demandar en ninguna manera, esto es porque alli do la demandò generalmente encerrò todas las razones porque la podia demandar.*

6 ¶ Imo, & quod magis est, quando Marcos de Carmona huuiesse litigado en aquel pleyto por otra causa distinta, y omnino separada de esta, sin palabras generales, que pudieran comprehenderla: adhùc supuesto que la verificò, presentando la escritura que està en el pleyto, le obsta la excepciõ de cosa juzgada, para que no pueda boluer a pedir los bienes sobre que se litiga, vt expresse deciditur in cap. Abbate, §. *Secus autem cum egit*, de sent. & re iudicata, ibi: *Vnde si de hoc ex causa etiam post modum accidenti liqueat potest, & debet iudex (etiam si appareat minus iustè à principio fore actum) suum exinde animum informare, quoniam & si petitum fuerit indebite non ob hoc tamen minus valuit, & tenuit iudicium subsecutum, nec illius acta, vel gesta propterea minus valida extiterũt: nec etiam iudex ipse cognita taliter veritate, pronuntiare in contrariũ posset cum libera consciẽtia, & secura.* Cum certissimum sit in iure, quod petens ex vna causa, & probans ex alia debet obtinere Osascus, decis.1. per totam, & decis.54. num.3. vers. contraria, Boerius, decis.42. num.17. & 18. Craueta, cons. 210. num.8. & cons.199. eod. num. Corsetus in suis singularibus, lit.I. singulari, iudex 6. & quod licet petitio non sufficiat, si ex probationibus appareat apta, debeat secundum illas ferri sententia, Grammat. decis.15. num.3 & decis.19. num. 5. & decis. 103 num.141 Magon. decis. Lucens. 53. nume.7. Menoch. de arbitrarijs, lib.1. quæst. 31. Alexand. in l. si ita stipulatus, §. Chrisogonus, numer.8 ff. de verb. oblig. Maximè iure Regio attento, secũdum

 quod,

quod,iudices supremi veritate tantum inspecta iudicare tenentur, vt cauetur in l.10. tit. 17. libro 4. recop.

7 ¶ Vnde precisamente se ha de cõfessar, que las leyes y DD. que afirman que intentada vna demanda, limitãdola a causa cierta, se puede despues boluer a el pleyto por otra diferẽte, etiam in actione reali, deuen entenderse, y procede su resoluciõ, quando ob vnam tãtum causam fuit actum, neque ex alia fuit probatum: secus vero cùm licet ex vna fuisset actum, ex alia tamen per legitimas probationes (quarum appellatione instrumenta continẽtur) constitit. Tunc enim, tàm prima ex qua fuit actum, quàm secunda ex actis verificata, seu iudici nota, reiectæ ac victæ remanent, no quedando reseruadas, ni pudiendo reseruarse, vt deprehenditur ex illis verbis: *& debet iudex*, iunctis illis: *nec pronuntiare in contrarium posset,* dicti cap. Abbate sane: aliàs, ni aquella decision, y razon en que se funda, pudiera proceder, ni verificarse la resolucion que con tantos autores dexamos fundada.

8 ¶ Quod multo magis procedit, atendiendo a los fundamentos concluyentes que tienen en su fauor los reos deste pleyto, no solamente para que se entienda que pudieron mouerse los señores juezes a determinar lo que por aquella executoria està determinado, dãdolos por libres, mas para que quando no huuiera cosa juzgada deuiera determinarse lo mismo, por ser como estos bienes son libres, y no sugetos a restitucion, ex iam dictis in prima allegatione.

9 ¶ Et prætereà, porque supuesto que la causa que tuuo Bartolome Sanchez Orejuela para dispo ner que no se enagenassen, fue: por dexarlos en comunion y no dar ocasion a que teniẽdolos alguno de sus hijos tuuiesse parte con ellos otro algun estraño de cuya compañia pudiessen temerse las discordias que procurò euitar, vt in l. si conuenerit, vers. *Aut quid si tam iniuriosus, & dãnosus socius sit, &c.* ff. pro socio: auiendo cessado como cessò esta causa prohi-

prohibitiua: por no tener ya parte en estos bienes hijo ò descendiente suyo, a quien mientras durasse la compañia tratò de dar modo con que se gouernassen, porque no resultassen los inconuenientes que temio que resultarian, de que entre ellos huuiesse compañero estraño: han de cessar consequentemente sus efectos: pues no estamos en el caso de la prohibicion, cum ratio regulet arcte, & restringat dictũ, & dicatur ipsa dispositio; D. Molina de Hispan. primogen. lib. 1. cap. 5. num. 7. Petrus Caballus, casu 163. à num. 16. & 22. Tiberio Detian. responso 7. num. 6. lib. 1. ibi: *Nam secũdum rationem expressam, quæ est tanquam anima cuiuscumque dispositionis interpretatio fieri debet.*

10 ¶ Y no estendiendose a este caso la prohibicion, y cessando en el la razon de disponer, ha de cessar asimismo su efecto: y queda sin causa, y en terminos de nuda, a que no deue atenderse, y qualquier enagenacion hecha contra ella es de su naturaleza valida, ex text. expresso in l. filius fam. §. diui, ff. de legat. 1. l. pater filium 36. §. Iulius Agripa, l. Lucius Titius 91. de legat. 3. l. 44. tit. 5. part. 5. Camilo de Laratha, consl. 76. num. 7. ibi: *Sic dum testator prohibuit alienationem per dictos hæredes, & eorum hæredes nulla causa adiecta, ex quo fideicommissum nudum, nullamq; prohibitionem inducere voluit: quia nullum testatoris præceptum, nihil operantur, &c.* Azeued. consl. 18. num. 7.

11 ¶ Y quando no huuiesse cessado, supuesto que la causa de prohibicion ha de ser legitima, vt in dict. l. 44. part. ibi: *Non monstrando razon guisada:* & ibi: *Por qualquier destas razones, o por otra que fuesse guisada semejante dellas no la pueden enagenar:* prohibir la enagenaciõ, por ser bienes en compañia, y porq̃ han de perseuerar los hijos en ella: no solamẽte no es razon justa: imo reprouada por derecho: vt expresse disponit text. in l. *nulla societas* 71. ff. pro socio, l. 1. eod. tit. ita vt nec pacto effici possit, vt perpetua sit, l. si conuenerit inter socios, cum sequentibus, & l. 1. ff. pro socio, vbi Antoni. Fab. in ration.

ad dictas leges, Anton. Gomez, tom.2.var.cap.5. num.6.ibi: *Quod extende etiam si inter partes actũ fuerit, quod societas non posset diuidi, quia tale pactum non valet tanquam contra naturam, & substantiã contractus, &c.* Greg Lop. in l.10.tit.10.part.5.glo.1. Cardin. Tuschus, conclus. 306. verbo, societas, num.11.& 12. cum sequentibus, vbi ampliat etiam si iuramẽtum intercedat cum pluribus quos refert, Dom. Anton. Pichard. in §. morte, instit. de societate, nu. 3. ibi: *Quæ sanè ratio in societate præcipuè militat, in qua nemo cum alio inuitus esse cogi potest, nec socium habere quem nolit, l. qui admittitur 19. ff. hoc tit. Vnde pacisci quis non potest, vt eius hæres socius quoque sit, & ad eum societas porrigatur, l. nemo 35. l. adeo 59. ff. hoc tit. &c.*

12 ¶ Hinc prouenit, que si aquellas palabras, *por ser cosa en comunion*, tantas vezes repetidas por Bartolome Sanchez Orejuela se han de tener por causa perpetua de la prohibicion entre todos los descendientes: contienen pacto ilicito, que no deuio ponerse, ni puesto por condicion, obra efecto alguno: iuxta dicta in num. prçcedenti: y si respecto solamente de Bartolome Sanchez de Orejuela, y Benito Sanchez de Orejuela, entre quien se puso la condicion y pacto, entonces para con los demas descendientes y personas q̃ no consintieron, a quiẽ no pudieron obligar a perseuerar en la compañia, queda la prohibicion sin causa legitima: cum quæ rationabilis non est pro non causa habeatur, vt in cap. venerabilibus, §. penultimo, de sententia excommunicationis, lib.6. y por el consiguiente nihil operatur, iuxta ea quæ diximus num.9.

13 ¶ Imo quando esto no procediesse llanamente con la enagenacion que cadavno de los tres hijos hizo de la parte que le tocò de estos bienes, quedaron sin accion para pedir no solamẽte la suya, mas ni la de los otros compañeros, o collegatarios, ex text. expresso in l. cum pater, §. libertis, ff. de leg.2. ibi: *Alioqui per absurdum erit vice mutua petitionem induci solet, vt ab altero partem alienatam, quis peat cum partem suam alienando perdiderit,* l. quoties ab omnibus, C. de fideicom.

Y si

14 ¶ Y si como Marcos de Carmona pretende huuiera tenido intẽto de vincular estos bienes Bartolome Sanchez de Orejuela su abuelo, cierto es que lo huuiera declarado siendo tan facil, sin dar razon tan contraria, o separada, como dezir, que *porque los bienes eran de compañia no se vendiessen*, y dãdo permission para que los sacasse por retracto el compañero pagãdo el precio que assignò, que supone valor y firmeza en la venta: y lo que es mas, permitiendo expresamente que pudiessen enagenarse: vt ex verbis scripturæ deprehenditur, ibi: *Nos desapoderamos, y apoderamos en ellos, y en cada vno dellos a vos el dicho Benito Sanchez de Orejuela nuestro hijo, para que sean vuestros proprios, como dicho es, y hagais dellos, y en ellos, y de cada cosa dellos a vuestra voluntad libre y plenariamente como de vuestros bienes y cosa propia*: quæ verba denotãt liberam & absolutam voluntatem nulla lege, nec dispositione ligatam, vt tradunt Alexan. cons. 47. num. 8. & 14. libro 1. Bart. in extrauaganti ad reprimendum, numero 3. Ludouicus Roman. cons. 112. col. 1. vers. Ijs tamẽ, Bald. cons. 195. lib. 2. num. 8. & 11. Socinus, cons. 170. colum. 5 vers. *Quoniam concedit*, lib. 2. Iason in in l. si sic legatum, in principio, ff. de legat. 1. Matthæus de Afflictis, decis. 91. num. 5. Menoch. de arbitrar. in princ. quæst. 7. n. 2. cum pluribus quos refert Vincent. Fusar. q. 593 nu. 19 dicens, ex similibus verbis censeri renuntiatum fideicommissum.

15 ¶ De que se induze perplexidad, o contrariedad en estas clausulas, y que de ninguna dellas se deue hazer caso, l. quæ in testamẽto, l. vbi repugnantia, ff. de regul. iur. l. si Titius, ff. de hæredib. instituen. præcipuè, de la que se pondera para induzir fideicommisso, cum non præsumatur, sed potiùs tanquam odiosum restringendum sit, & bona libera iudicanda: vt optimè resoluit Frãciscus Molinus de ritu nuptiar. lib. 3. quæst. 24. num. 100. & alijs compluribus Azeued. consejo 18. per tot. & num. 13. ibi: *Et miror aliquando quorũdam iudicum, & aduocatorum, qui iam ex quodam improprissimo verbo, &*

 ex

*ex qualibet leuissima suspitione volunt maioratum inducere, & perpetuæ alienationis prohibitionem constituere, maximè circa testatores idiotas, & mulieres, qui neque de hoc cogitauerunt, nec vnquam fortasis meminerunt; cum de iure habemus dictas præsumptiones in contrarium, vt dictum est.*

16 ¶ Quod ipsum suadetur, si se aduierte q̃ en la escritura q̃ se otorgò en fauor de Benito Sanchez Orejuela se le asignò la tercia parte destos bienes para en pago de su legitima, estimados en los aprecios que alli se refierẽ, vt patet ibi: *Para en cuẽta de vuestra legitima:*&c ibi: *Con los bienes y precios siguientes.*

17 ¶ Y en la que despues otorgò Bartolome Sanchez Orejuela el viejo por el mes de Septiembre del año passado de mil y quinientos y setenta y quatro en fauor de Bartolome Sanchez de Orejuela su hijo (otorgada ya la primera) le dio asimismo su tercia parte de bienes apreciados, y para en cuẽta de su legitima, vt patet ibi: *Que montan los dichos bienes estimados e apreciados, quatrocientas y cincuẽta mil quiniẽtos y sesenta y vn marauedis, los quales el dicho Bartolome Sanchez de Orejuela el viejo dixo e otorgò que le daua e dio, entregaua y entregò a su hijo para en cuenta de su legitima, y de la dicha Ana Fernãdez la delgada su muger de bienes de ambos a dos, de cada vno dellos la mitad para en cuenta de su legitima, que dellos e de cada vno dellos huuiere de auer y heredar, y dellos se desapoderò, y apoderò, y entregò en ellos a el dicho su hijo, e le dio poder para que tome la possession quando quisiere, e se obligò de le hazer saneamiento como de derecho està obligado: y el dicho Bartolome Sanchez su hijo siendo presente dixo e otorgò q̃ ha recebido los dichos bienes, e joyas, que montaron lo susodicho de el dicho su padre.*

18 ¶ En que deue aduertirse, q̃ aunque la mitad destos bienes pertenecian a Ana Hernandez muger de Bartolome Sanchez de Orejuela el viejo, no otorgò esta escritura, ni en ella se hizo mencion alguna de que los bienes se le diessen cõ prohibicion de enagenarlos. Vnde en quanto a este

her-

hermano no ay consentimiento expresso para el grauamen de su legitima, ni la disposicion de Bartolome Sanchez su padre pudiera causarle perjuycio en los bienes que no eran suyos, iuxta text. in cap. quod autem, de iure patronat. cum similibus.

19 ¶ En quanto a esta parte, que se asignò por su legitima a Bartolome Sanchez de Orejuela el moço, se vale Marcos de Carmona de vna cesion que dize otorgarõ en su fauor dos hijas suyas: y supuesto que siendo como fueron sus herederas (de q̃ se harà concluyente prouança, recibiendo el pleyto a prueua, pues està reseruada) no pudierã pedirla etiam con supposicion de que fuessen sugetos a fideicommisso, vt ex l. vendicantem, ff. de exceptionibus, cap. vnico, *An filius, vel agnatus defuncti possit retinere fœudum repudiata hæreditate*, resoluunt Mieres, 4. p. quæst. 16. per totam, præcipuè num. 15. & 3. p. quæst. 9. num. 17. Ceballos, 3. p. quęst. 787. nu. 10. Cæsar Barcio, decis. 64. per totam, Pinello de bonis maternis, in l. 1. p. 3. num. 99. Peralta in rubrica, de hæredibus instituendis, num. 95. Exceptio hęc quæ obstaret cedentibus, obstat etiam cessionario, vt tradunt Anton. Fabro, libro 12. coniecturarum, cap. 9. decisio. Genuensis 28. numero 7. Monter à Cueba, decis. 25. per tot. præcipuè nu. 1. Boerio, decis. 10. numer. 3. & 4. Peregrin. artic. 52. num. 33. & 34. Pedro Galerato, lib. 1. de renuntiatione, cap. 4. num. 58. Salgado, 3. p. cap. 16. n. 27.

20 ¶ La vltima de estas tres partes, se adjudicò a Ana Hernandez en la particion que se hizo entre ella y quatro o cinco hijos que quedarõ quãdo murio Bartolome Sanchez de Orejuela su marido, auiendo repudiado la herencia los dos hermanos Bartolome y Benito Sanchez, contentandose cõ los bienes q̃ auiã recibido, cõforme a las escrituras q̃ ya auemos referido, y por muerte de la dicha Ana Hernãdez sucedio en ella Iuã de Orejuela otro de sus hijos, q̃ (segun cõsta de la escritura que aora se ha presentado despues de visto el pleito) la vendio a los antecessores de dõ Antonio de Vega, que *Fol. 118. & 122.* *Fol. 190.*

la vincularon en su mayorazgo. Y en qnanto a esta no ay razon alguna en el pleyto por donde pueda dezirse que Iuan de Orejuela tuuiesse noticia de aquella primera escritura, ni de prohibició de ena genacion, ni que consintiesse en semejante grauamen: siendo assi que no puede ponerse en las legitimas de los hijos, y que para que impuesto valga ha de auer expresso consentimiento suyo, ad text. in l. quoniam in prioribus, Cod. de inofficioso testamento, cum vulgatis, vbi tradunt Interpretes: ni Marcos de Carmona ha justificado si de este vendedor han quedado herederos, o descendientes que puedan pedir, para verificar el caso de su llamamiento.

21 ¶ Quibus etiam accedit la obseruancia interpretatiua desta disposicion, pues desde que se hizo hasta aora, se han tenido siempre los bienes sobre que se litiga por libres, communi omnium, & præcipuè possessorum opinione, y como tales se han vendido, y se adjudicò la tercia parte dellos a Ana Hernandez la delgada en la particion que se hizo entre ella y sus hijos, de los que quedaron por muerte de Bartolome Sanchez Orejuela su marido: y tal se presume la disposicion y titulo, qual la declara ser su vso y obseruancia, vt in l. si de interpretatione, ff. de legib. & ex cap. cum dilectus, extra de consuetudine, notant Doctores communiter Iosephus Ludouicus inter communes opiniones, tomo 3. tit. de consuetudine, conclus. vnica, per totam, Surdo, cons. 140. nume. 43. & sequentibus, volum. 1. & cons. 241. numer. 33. lib. 2. Cephal. de clausularum interpretatione, cons. 343. num. 32. & sequentibus, maximè num. 35. & 36. volum. 3. Dom. Præses D. Ioan. Baptista Valençuela Velazquez, cons. 97. num. 204. Ioan. Garcia, de nobilitate, in diuis. operis, num. 57. Molin. lib. 2. cap. 5. n. 29 vers. *Nona coniectura*, & lib. 2. cap. 6. numer. 57. Mieres, 4. parte, quæst. 20. num. 335. Castillo, lib. 5. cap 39. §. 7 per totum: & quod obseruantia subsequuta habeat vim testium deponentium, super veritate

veritate facti, tradit Craueta, de antiquitate temporis, 1 p. num. 16. quem refert Casanate, conf. 10. num 208. & facit præsumere, quod fuit plus dictũ minus scriptum, vt obseruat D. Castillo, vbi proximè d. §. 7. n. 17. & habet vim extensiuam, etiam si dispositionis verba aliquam violentiam pati videantur, Caualcan. decis. 36 parte 2. n. 282. Ioan. Garcia, de nobilitate, in diuis. operis, numero 57. Surdus, cons. 224. nu. 7. Menoch. cons. 485. nu. 32. & sequentibus.

22 ¶ Y para que la obseruancia subsequuta obre efecto declaratiuo, no es necessario tan largo transcurso de tiempo, como en las prescripciones; y bastan diez años, vt aduertunt DD. supra citati; y algunos se contentaron con menos tiempo, asserentes sufficere, si ita aliquando fuit obseruatum, Caualcan. decis. 32. num. 143. in fine, 3. parte; Burgos de Paz in l. 1. Tauri, n. 181. cum seqq. Fontan. de pactis nuptialib. tom. 1. claus. 1 num. 33. Farinacio, decis. 419. tom. 1. in nouissimis, num. 6.

23 ¶ Con que juntamente cõcurre possessiõ con titulos de mas de cincuenta años antes que se començara el pleyto: siendo como son suficientes quarenta, con titulo que dè causa justa de prescribir, para que se prescriban los bienes de mayorazgo: por æquipararse la prescripcion quadragenaria a la inmemorial, vt in cap. cũ personę, §. quod si tales, de pręuilegijs, lib. 6. cap. 1. de pręscriptio. eod. lib. & probatur in l. 1. tit. 10. lib. 5. recop. iũcta l. 1. tit. 15. eod. lib. Couarrub. in regula possessor, 2. parte, §. 4. n. 5. Gutierr. lib. 1. pract. q. 86. Auendaño de censibus, cap. 8. n. 3.

24 ¶ Y mucho mas considerando, q̃ auiẽdose dexado estos bienes a muchos diuididos desde su principio, no pueden tenerse por de mayorazgo, cũ eius naturę repugnet bona à multis possideri, ex traditis à Flores Diaz de Mena, in additione ad decis. 17. Antonij Gammæ, vers. quartus casus, D. Molin. de primogenijs, lib. 1. cap. 5. num. 31. Dom. D. Ioan del Castillo, lib. 5. quotidianarum, c. 144.

num.13. & 22. y en bienes feudales, o sugetos a fideicommisso, quãdo estos lo fuessen, la prescripcion triginta, vel quadraginta annorum es bastante para que no puedan boluerse a pedir, vt deprehenditur ex l. fin. §. si autem sub conditione, C. communia de legat. cap. 1. §. si quis, *Si de fœudo defuncti contentio sit inter dominum & agnatos vassalli*, Vincent. Fusar. cum pluribus quos refert quæst. 528. num. 9. & melius num. 19. Anton. Gabriel, lib 5. de præscription. concl. 13. num. 9. Cardin. Tuschus, conclus. 289. num. 1. precipuè quãdo titulus nõ prouenit à prohibito alienari, sed ab alio tertio, vt in l. Sticho, ff. de vsu & vsufructu legato, & tradunt Vincentius Fussar. & reliqui DD. supra adducti.

25. ¶ Sin que obste dezir, que con el pleyto de que se despachò a los reos carta executoria por el año passado de seiscientos y catorce se interrumpio la prescripcion: porque demas de estar ya causada legitimamente, y desde entonces con titulo tan legitimo, se huuiera causado: pueden justamẽte aprouecharse del vn tiempo y otro: cum certum sit iniure, nullam oriri prescriptionis interruptionis, ex iudicio in quo reus obtinuit, & actor succubuit, vt ex lege euidẽter enim, ff. de exceptione rei iudicatæ, tradunt in terminis Casaneus, cons. 47. numer. 6. & 7. Felin. in cap. illud, numero 17. de probation. Bald. & alij relati & sequuti à Sese, decis. 393. 4. p. nu. 40. vbi optimè comprobat D. Couarr. in regul. possessor, 2. p. §. 12. n. 4. Monter à Cueba, decis. 21. Regni Aragon. num. 15. & 16. Burgos de Paz, cons. 33. à num. 19. Ex quibus no solamente se ha de tener por determinada en fauor destas partes la pretension que defienden por la executoria que se librò en su fauor, dandoles por libres en el pleyto antiguo: verum etiam se deuiera sin ella determinar aora lo mismo. Salua, &c.

*Licenciado Pedro Caluo Osorio.*